

Заказчику –

Министерство здравоохранения
Приморского края

ул. 1-я Морская, д. 2, г. Владивосток,
Приморский край, 690007

ООО «Форест II»

ул. Тунгусская, д. 44, кв. 228,

г. Владивосток, Приморский край,
690066

Р Е Ш Е Н И Е РНП № 25-235/04-2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

3 июля 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение Министерства здравоохранения Приморского
края о включении сведений об ООО «Форест II» в реестр
недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: <...> – представитель по доверенности;

от ООО «Форест II»: <...> – генеральный директор; <...> – представитель по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение Министерства здравоохранения Приморского края о включении сведений об ООО «Форест II» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку и установку врачебных амбулаторий на территории Приморского края (извещение № 0820500000824001477).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

14.03.2024 Заказчиком размещено извещение № 0820500000824001477 о проведении электронного аукциона на поставку и установку врачебных амбулаторий на территории Приморского края.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 16.05.2024 № ИЭА2 победителем было признано ООО «Форест II».

27.05.2024 года между Министерством здравоохранения Приморского края (далее – Заказчик) и ООО «Форест II» (далее – Поставщик) был заключен государственный контракт № 0820500000824001477 на поставку и установку врачебных амбулаторий на территории Приморского края (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Поставщик принял на себя обязательства поставить и установить врачебные амбулатории на территории Приморского края (далее – врачебная амбулатория, товар) по следующим адресам:

1) Приморский край, Шкотовский район, пгт Смоляниново, кадастровый номер земельного участка 25:24:150101:4344;

2) Приморский край, Кавалеровский район, п. Рудный, кадастровый

номер земельного участка 25:04:110019:391.

В соответствии с пунктом 1.4. Контракта, Поставка и установка товара осуществляется партиями по этапам в следующем порядке и сроках:

I этап: с момента заключения Контракта по 30.09.2024 – поставка с установкой 1 (одной) врачебной амбулатории; срок исполнения I этапа Контракта: с момента заключения Контракта по 24.10.2024;

II этап: с момента заключения Контракта по 30.10.2024 – поставка с установкой 1 (одной) врачебной амбулатории; срок исполнения II этапа Контракта: с момента заключения Контракта по 25.11.2024.

Согласно пункту 1.4.1. Контракта, в течение 10 (десяти) календарных дней с момента заключения Контракта Поставщик передает Заказчику технические паспорта на товар, содержащие чертежи и спецификацию материалов, соответствующие требованиям Технического задания (Приложение № 1).

При этом в соответствии с пунктом 2.1.1. Контракта, передать Заказчику в течение 3 календарных дней с момента заключения настоящего контракта технические паспорта на товар, содержащие чертежи и спецификацию материалов, соответствующие требованиям Технического задания (Приложение № 1). Данное условие является существенным, в том числе для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

ООО «Форест II» 30.05.2024 предоставлен паспорт (технический паспорт) со сведениями о поставляемом товаре, не соответствующими согласованным сторонами условиям контракта и характеристикам товара из заявки поставщика.

Заказчиком Обществу направлена претензия с требованием устранить замечания и представить надлежащий паспорт на товар, соответствующий контракту, а, кроме того, инструкцию по эксплуатации зданий, а также эксплуатационную документацию к комплектуемому оборудованию. Документы поставщиком предоставлены не были.

Новый срок для предоставления надлежащего паспорта, инструкции по эксплуатации зданий, а также эксплуатационной документации к комплектуемому оборудованию был установлен до 06.06.2024 включительно.

В установленный срок запрашиваемые документы от ООО «Форест II» в адрес Заказчика не поступили.

13.06.2024 ООО «Форест II» направлен новый технический паспорт со

сведениями о товаре, не соответствующим условиям контракта. Инструкция по эксплуатации зданий, спецификация электрооборудования, а также эксплуатационная документация к комплектуемому оборудованию поставщиком не представлена.

Согласно части 9 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно пункту 10.4. Контракта, Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона № 44-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

16.06.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

27.06.2024 – дата расторжения контракта.

Помимо указанных Заказчиком обстоятельств, Комиссией установлено следующее.

Как указывалось выше Законом 44-ФЗ и заключенным контрактом предусмотрена возможность принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 523 ГК РФ, односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450](#)).

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

При этом, Общество не производило поставку товара, в связи с чем, невозможно сделать вывод о ненадлежащем качестве товара.

Действия заказчика, принявшего решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в нарушение положений части 9 статьи 95 Закона № 44-ФЗ содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного **частью 6 статьи 7.32** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

При рассмотрении заключенного государственного контракта Комиссией установлено противоречие пунктов 1.4.1. и 2.1.1. в части сроков предоставления документации.

Рассмотрев Техническое задание к заключенному контракту Комиссией установлено, что характеристики товара имеют значения, отличающиеся от указанных ООО «Форест II» в заявке.

Согласно части 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

Таким образом, Заказчиком допущено нарушение части 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 7.32 КоАП РФ.

Руководствуясь условиями заключенного контракта, 30.05.2024 Поставщик в адрес Заказчика направил технический паспорт.

При этом, Заказчик, проверяя представленную документацию на соответствие условиям государственного контракта, использовал заявку ООО «Форест II», а не Техническое задание, являющееся Приложением № 1 к заключенному контракту, что следует из направленной Заказчиком в адрес Общества претензии от 03.06.2024 исх. № 18-5052.

В ответ на указанную претензию Поставщик указал Заказчику на допущенное последним нарушение при заключении контракта, а также направил исправленный технический паспорт (письмо исх. № 16 от 13.06.2024).

Несмотря на полученную информацию о несоответствии заключенного

контракта 16.06.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе, при этом контракт, соответствующий заявке Поставщика, был размещен в ЕИС только 20.06.2024.

Необходимо отметить, что редакция контракта от 20.06.2024 также содержала противоречие в части сроков предоставления технического паспорта и иной документации, указанной в пунктах 1.4.1. и 2.1.1. контракта.

При этом, разместив надлежащий контракт, Заказчик не отменил решение об одностороннем отказе в целях предоставления участнику закупки подготовить технический паспорт в соответствии с размещенной редакцией контракта.

Вместе с тем, 23.06.2024 и 28.06.2024 Поставщик еще раз направлял в адрес Заказчика технические паспорта.

При этом Заказчиком не представлен ответ, направленный в адрес Поставщика, о несоответствии представленного 23.06.2024 технического паспорта Техническому заданию.

Намерения Общества исполнить заключенный контракт подтверждаются также направленными в адрес Заказчика письмами о готовности приступить к подготовке площадок для установки врачебных амбулаторий, о предоставлении технических условий к сетям водоснабжения и электроснабжения (исх. № 14 от 03.06.2024, исх. № 18 от 14.06.2024).

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств

дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий, как признание общества недобросовестным подрядчиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в

связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ, изложенными в Постановлениях от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Не включать сведения об ООО «Форест II» в реестр недобросовестных поставщиков.
2. Признать, что Заказчик допустил нарушение части 9 статьи 95, части 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ.
3. Передать материалы дела ответственному должностному лицу для возбуждения административного производства.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>